



ÍNDICE SISTEMÁTICO

AGRADECIMIENTOS	15
ABREVIATURAS	17
PRÓLOGO	19
INTRODUCCIÓN	23

CAPÍTULO I

LA INVESTIGACIÓN PENAL SOBRE DATOS DE TRÁFICO DE LAS COMUNICACIONES: CONCEPTO Y UTILIDAD

1. CONCEPTO DE COMUNICACIONES ELECTRÓNICAS	29
1.1. Telecomunicaciones	29
1.1.1. Concepto	29
1.1.2. Alcance del concepto legal	30
1.1.3. Matizaciones derivadas de la regulación de las telecomunicaciones	37
1.2. Comunicaciones electrónicas	39
1.2.1. Concepto legal	40
1.2.2. Alcance del concepto legal	41
2. CONCEPTO Y CATEGORÍAS DE DATOS DE TRÁFICO	48
2.1. Fundamento técnico de la existencia de datos de tráfico .	48
2.2. Concepto	49
2.2.1. Criterios empleados para definir los datos de tráfico.....	49
2.2.2. Propuesta de definición.....	62

2.3. Categorías de datos de tráfico	63
2.3.1. Datos indubitadamente de tráfico.....	63
2.3.2. Datos eventualmente de tráfico	69
2.3.3. Datos afines	74
3. UTILIDAD DE LOS DATOS DE TRÁFICO PARA LA INVESTIGACIÓN PENAL.....	75
3.1. Contexto: necesidad y controversia acerca de los datos de tráfico en la investigación penal	75
3.2. Aprovechamiento de los datos de tráfico en la investigación penal	84
3.2.1. Utilidad en relación con las categorías de datos de tráfico.....	84
3.2.2. Utilidad en relación con el tipo de delito	91
3.2.3. Utilidad en relación con la finalidad procesal-penal	99
4. TÉCNICAS DE INVESTIGACIÓN Y ASEGURAMIENTO DE FUENTES DE PRUEBA VINCULADAS A LOS DATOS DE TRÁFICO	101

CAPÍTULO II

LA INTERVENCIÓN DE DATOS DE TRÁFICO

1. CONCEPTO Y DENOMINACIÓN.....	107
1.1. Punto de partida: comunicaciones en el canal abierto y cerrado	107
1.1.1. Perspectiva constitucional, laboral y administrativa	107
1.1.2. Perspectiva procesal-penal	110
1.1.3. Propuesta de distinción	112
1.2. Intervención de comunicaciones en canal cerrado y abierto. Concepto y denominación.....	115
2. REGULACIÓN	121
2.1. Consejo de Europa	121



2.2. Derecho comparado.....	123
2.3. Ordenamiento español	127
3. NATURALEZA JURÍDICA.....	130
3.1. Medidas de investigación	130
3.2. Aseguramiento de fuentes de prueba.....	133
3.3. Limitación de derechos fundamentales	135
3.3.1. Derecho al secreto de las comunicaciones.....	136
3.3.2. Derecho a la protección de los datos de carácter personal	158
3.3.3. Derechos a la libertad de expresión e información. Breve apunte	161
3.3.4. Delimitación del régimen de protección iusfundamental aplicable a los datos de tráfico	162
3.4. Naturaleza autónoma de las medidas de intervención	164
3.4.1. Autonomía entre ambos tipos de intervención.....	164
3.4.2. Respetto de la intervención del contenido material	165
3.4.3. Respetto de la obtención de datos de localización	170
3.4.4. Respetto del acceso a datos de comunicaciones concluidas	173
4. REQUISITOS	175
4.1. Previsión legal.....	176
4.1.1. Insuficiencia de la regulación actual	176
4.1.2. Propuesta de <i>lege ferenda</i>	188
4.2. Reserva jurisdiccional.....	190
4.2.1. Fundamento	191
4.2.2. Competencia.....	198
4.2.3. Relevancia del consentimiento.....	201

4.2.4. Ejecución material.....	214
4.3. Motivación de la resolución	230
4.3.1. En supuestos de exigencia de resolución judicial habilitante.....	230
4.3.2. En supuestos de no exigencia de resolución judicial habilitante.....	234
4.4. Momento de adopción de las medidas.....	235
4.5. Información al imputado	240
4.6. Intervención indiciaria	244
4.6.1. Indicios exigidos	245
4.6.2. Especificación delictual (principio de especialidad).....	249
4.6.3. Especificación personal	253
4.6.4. La intervención indiciaria en la obtención de datos públicamente accesibles	272
4.7. Finalidad legítima.....	274
4.8. Principio de proporcionalidad	275
4.9. Control	285

CAPÍTULO III

EL ACCESO A DATOS DE TRÁFICO DE COMUNICACIONES CONCLUIDAS

1. CONCEPTO Y DENOMINACIÓN	293
2. REGULACIÓN.....	294
2.1. Consejo de Europa	295
2.2. Normativa comunitaria	296
2.3. Derecho comparado.....	298
2.4. Ordenamiento español	299
3. NATURALEZA JURÍDICA.....	301

3.1. Medida de investigación y aseguramiento de fuentes de prueba	301
3.2. Limitación de derechos fundamentales	301
3.2.1. Derecho a la protección de los datos de carácter personal	301
3.2.2. Afección a otros bienes y derechos fundamentales	327
3.3. El acceso a los datos de tráfico como manifestación del acceso a los datos de carácter personal.....	328
4. REQUISITOS	331
4.1. Previsión legal.....	331
4.1.1. Insuficiencia de la regulación actual	331
4.1.2. Propuesta de <i>lege ferenda</i>	334
4.2. Reserva jurisdiccional.....	337
4.2.1. Fundamento	337
4.2.2. Supuestos de acceso.....	348
4.3. Motivación de la resolución judicial	360
4.4. Acuerdo en el seno del proceso penal.....	362
4.5. Intervención indiciaria	364
4.5.1. Punto de partida: existencia de indicios	364
4.5.2. Especificación delictual y personal.....	365
4.6. La imputación en el acceso	371
4.6.1. Fundamento de la existencia de imputación.....	371
4.6.2. Consecuencias de la imputación que implica el acceso	374
4.7. Finalidad legítima.....	377
4.8. Principio de proporcionalidad	377

CAPÍTULO IV

ASEGURAMIENTO DE DATOS DE TRÁFICO A EFECTOS DE SU EVENTUAL ACCESO EN EL MARCO DE LA INVESTIGACIÓN

1. INTRODUCCIÓN 385

2. PUNTO DE PARTIDA: LA CONSERVACIÓN DE DATOS DE TRÁFICO COMO AFECCIÓN AL DERECHO A LA PROTECCIÓN DE LOS DATOS DE CARÁCTER PERSONAL..... 385

3. CONSERVACIÓN GENERALIZADA DE DATOS DE TRÁFICO..... 387

 3.1. Concepto 387

 3.2. Regulación..... 388

 3.2.1. Consejo de Europa 389

 3.2.2. Normativa comunitaria..... 389

 3.2.3. Derecho comparado..... 403

 3.2.4. Ordenamiento español 408

 3.3. Naturaleza jurídica..... 415

 3.4. Previsión legal..... 422

 3.4.1. Artículo 12 LSSICE..... 422

 3.4.2. Proyecto de ley de conservación de datos 425

 3.5. Ilegitimidad de la medida con fundamento en la inexistencia de indicios 428

 3.6. Análisis de la proporcionalidad de la medida desde la óptica de su eficacia..... 439

 3.6.1. En relación con los titulares de los datos 440

 3.6.2. En relación con los intermediarios técnicos..... 448

4. PRESERVACIÓN DE DATOS DE TRÁFICO 451

 4.1. Concepto 451

 4.2. Regulación..... 453

4.2.1. Consejo de Europa	453
4.2.2. Derecho comunitario	454
4.2.3. Derecho comparado.....	455
4.2.4. Ordenamiento español.....	455
4.3. Naturaleza jurídica.....	457
4.4. Requisitos	459
4.4.1. Previsión legal.....	459
4.4.2. Órganos legitimados para su adopción y práctica	461
4.4.3. Momento de acuerdo	465
4.4.4. Intervención indiciaria	465
4.4.5. Información al afectado.....	467
4.4.6. Finalidad legítima.....	472
4.4.7. Principio de proporcionalidad.....	473

CAPÍTULO V

EFICACIA PROBATORIA DE LOS DATOS DE TRÁFICO

1. INCORPORACIÓN DE LOS DATOS DE TRÁFICO A LA INSTRUCCIÓN	479
1.1. Condiciones de entrega	479
1.2. Custodia	488
1.3. Examen cruzado.....	491
1.3.1 Necesidad de un trámite de audiencia previo.....	491
1.3.2. Selección de los datos relevantes.....	498
1.3.3. Objeciones a los datos	500
2. LOS DATOS DE TRÁFICO EN EL JUICIO ORAL.....	503
2.1. Medio de prueba apropiado	503

Los datos de tráfico de las comunicaciones electrónicas en el proceso penal

2.2. Aportación	507
2.2.1. Proposición	507
2.2.2. Admisión.....	509
2.2.3. Aportación de oficio por el juzgador	509
2.3. Práctica.....	512
3. VALOR PROBATORIO DE LOS DATOS DE TRÁFICO	516
3.1. Suficiencia probatoria de los soportes en que constan da- tos de tráfico	517
3.1.1. Carga de la acreditación de la fiabilidad de la informa- ción suministrada	517
3.1.2. El discutible establecimiento de criterios de suficiencia	520
3.1.3. La «prueba científica» y los datos de tráfico	524
3.2. Valor indiciario y de prueba directa de los datos de trá- fico	528
3.3. Efectos de la ilicitud probatoria en relación con los datos de tráfico	529
3.3.1. Aproximación a la ilicitud probatoria	529
3.3.2. Efectos en relación con las diligencias de obtención de datos de tráfico.....	532
3.3.3. Matizaciones de la ilicitud probatoria	535
JURISPRUDENCIA.....	541
BIBLIOGRAFÍA	551